

HØJESTERETS DOM

afsagt onsdag den 6. maj 2015

Sag 10/2014

(1. afdeling)

Nordic Trustee ASA (tidligere Norsk Tillitsmann ASA)

(advokat Torben Bondrop)

mod

FS Finans III A/S

(advokat Jakob Rosing)

Biintervenient til støtte for FS Finans III A/S: Amagerbanken Aktieselskab under konkurs

(advokat Jørgen Holst)

I tidligere instans er afsagt dom af Østre Landsrets 2. afdeling den 19. november 2013.

I pådømmelsen har deltaget fem dommere: Poul Søgaard, Marianne Højgaard Pedersen, Hanne Schmidt, Lars Hjortnæs og Kurt Rasmussen.

Påstande

Appellanten, Nordic Trustee ASA, har nedlagt påstand om, at indstævnte, FS Finans III A/S, til Nordic Trustee skal betale 20.140.633,97 NOK, subsidiært et mindre beløb, med procesrente af 13.834.225,04 NOK fra den 1. juni 2011 og af 6.306.408,93 NOK fra den 22. august 2011.

FS Finans III A/S har påstået stadfæstelse.

Nordic Trustees principale påstand er opgjort således:

Manglende rentebetaling af dividende betalt den 14. april 2011	9.802.838,00 NOK
Manglende rentebetaling af dividende betalt den 30. september 2011	16.327.130,00 NOK
Modtaget fra FS Finans III	- 1.169.986,00 NOK
Tilkendt af Østre Landsret	- <u>4.819.348,03 NOK</u>
I alt	20.140.633,97 NOK

Parterne har oplyst, at landsrettens dom er opfyldt.

Supplerende sagsfremstilling

I overdragelsesaftalen af 6. februar 2011 mellem Amagerbanken og Finansiell Stabilitet hedder det yderligere bl.a.:

”7.2 Aftaler med kunder

Datterselskabet overtager og indtræder som udgangspunkt i alle Bankens aftaler indgået med kunder, herunder, men ikke udelukkende låneaftaler og kassekreditkontrakter, finansielle kontrakter såsom futures, options, SWAPs, terminsforretninger, porteføljemanagementaftaler, rådgivningsaftaler, administrationsaftaler og depotforvaltningsaftaler. I det omfang Datterselskabet vurderer, at en aftale ikke udgør et aktiv for Banken pr. Overtagelsesdagen, kan Datterselskabet dog vælge ikke at overtage og indtræde i en sådan aftale.

...

10. GÆLDSPOSTER OG ANDRE FORPLIGTELSE

Datterselskabet overtager følgende af Bankens gældsposter og øvrige forpligtelser pr. Overtagelsesdagen med de beløb, som fremgår af den ... foreløbige overtagelsesbalance:

10.1 Fortrinsberettigede gældsposter m.v.

Datterselskabet overtager de af Bankens gældsposter og øvrige forpligtelser pr. Overtagelsesdagen, som i Bankens konkursbo skulle dækkes som fortrinsberettigede krav i henhold til Konkurslovens §§ 94 - 95, herunder de i punkt 5.4 angivne forpligtelser.

10.2 Sikrede gældsposter m.v.

Datterselskabet overtager de af Bankens gældsposter og øvrige forpligtelser pr. Overtagelsesdagen, som i Bankens konkursbo ville være simple krav i henhold til Konkurslovens § 97, og som i dette konkursbo ville kunne udlignes enten ved modregning i henhold til Konkurslovens § 42 eller ved netting ved slutafregning i henhold til kapitel 18 a i Værdipapirhandelsloven i en Bank tilhørende fordring, som overdrages til Datterselskabet, eller ved fyldestgørelse i et Bank tilhørende aktiv, hvori den pågældende kre-

ditor har en overfor konkursboet holdbar og uomstødelig sikkerhed, og som er omfattet af overdragelsen til Datterselskabet.”

FS Finans III har oplyst, at der på indskudskonti er betalt renter i henhold til indskydernes oprindelige aftaler med Amagerbanken også efter overtagelsen. Der var ved overtagelsen ca. 94.000 indskudskonti med et samlet indestående på ca. 7,2 mia. kr.

Anbringender

Nordic Trustee har frafaldet sit anbringende om, at FS Finans III's betaling af dividende den 14. april 2011 ikke skete med frigørende virkning som følge af forbeholdet om tilbagesøgning, og den principale påstand er opgjort i overensstemmelse hermed.

Nordic Trustee har i forhold til landsrettens præmisser anført, at det ikke fremgår af lov om finansiell stabilitet eller lovforslagets bemærkninger, at en kreditor kan vælge at blive tilbageført fra Finansiell Stabilitets datterselskab til det nødlidende pengeinstitut. Nordic Trustee havde ikke reel mulighed for at blive tilbageført til Amagerbanken, der var blevet tømt for aktiver, da disse blev overført til FS Finans III.

FS Finans III har frafaldet sit anbringende om, at der først skal betales renter i henhold til renteloven fra et senere tidspunkt end den 15. marts 2011 for så vidt angår det dividendebeløb på 743.184.960 NOK, der blev betalt den 14. april 2011.

FS Finans III har over for Nordic Trustees bemærkninger om muligheden for tilbageførsel til det nødlidende pengeinstitut anført, at selv om kreditorers adgang til at blive tilbageført til det nødlidende pengeinstitut ikke fremgår direkte af lovforslagets bemærkninger, støttes en sådan adgang af en række af bestemmelserne i lov om finansiell stabilitet.

Højesterets begrundelse og resultat

FS Finans III A/S overtog med overtagelsesdag den 6. februar 2011 aktiver og en forholdsmæssig del af passiverne i Amagerbanken A/S, herunder en forholdsmæssig del af Amagerbankens gæld til Nordic Trustee ASA pr. overtagelsesdagen.

Sagen angår for Højesteret i første række, om Nordic Trustee ved FS Finans III's overtagelse af en del af Amagerbankens gæld pr. overtagelsesdagen fik krav på, at FS Finans III skulle betale renter, der påløb efter overtagelsesdagen, i medfør af rentebestemmelserne i låneaftalen af 24. marts 2006 mellem Amagerbanken og Nordic Trustee. Hvis Nordic Trustee ikke kunne kræve den overtagne gældsforpligtelse fortsat forrentet efter låneaftalen, angår sagen dernæst, om FS Finans skal betale morarenter af den overtagne gæld i videre omfang end fastsat ved landsrettens dom.

FS Finans III's overtagelse af en del af Amagerbankens gældsforpligtelser skete med henblik på at medvirke ved afviklingen af Amagerbanken, efter at denne ikke havde kunnet tilvejebringe den foreskrevne kapital inden for den frist, som Finanstilsynet havde fastsat, og havde besluttet at lade sig afvikle efter ordningen i kapitel 4 b i lov om finansiel stabilitet ("bankpakke III").

Som anført i Højesterets dom af 27. januar 2015 (UfR 2015.1369) indebærer denne ordning en kontrolleret afvikling, som kan være med til at sikre værdierne af aktiverne ved en videreførelse af bankaktiviteterne frem for, at der gennemføres et tvangssalg under en konkurs. I modsætning til en konkurs sker overdragelsen af aktiverne straks, når det besluttet at anvende bankpakkens regler, og købesummen berigtiges med det samme ved, at køberselskabet foretager en udbetaling til den gamle banks kreditorer. Udbetalingen er baseret på en foreløbig værdiansættelse af den gamle banks aktiver og på en bruttoberegning af passiverne og kan efterreguleres, når den endelige værdiansættelse foreligger. Udbetalingen til kreditorerne kan sammenlignes med dividenden i et konkursbo.

FS Finans III var efter lov om finansiel stabilitet forpligtet til at berigtige den foreløbige overdragelsessum over for Amagerbanken ved at overtage en forholdsmæssig andel af denne banks ikke-efterstillede forpligtelser pr. overtagelsesdagen, og FS Finans III skulle overtage en forholdsmæssig andel af de simple kreditorers krav mod Amagerbanken, jf. de nærmere regler herom i lovens § 16 g, stk. 3-5.

Højesteret finder, at lovens § 16 g, stk. 4, hvorefter overdragelsessummen skal berigtiges ved at overtage ikke-efterstillede forpligtelser pr. overtagelsesdagen for et beløb svarende til aktivernes værdi som opgjort efter stk. 3, efter ordlyden, lovforslagets bemærkninger og sam-

menhængen med de øvrige bestemmelser om bankpakke III-ordningen må forstås således, at FS Finans III var forpligtet til at betale et bestemt beløb opgjort pr. overtagelsesdagen til Nordic Trustee, men ikke til at indtræde i vilkårene om rentebetaling i låneaftalen mellem Nordic Trustee og Amagerbanken.

At det i lovforslagets bemærkninger er anført, at overdragelsen af den nødlidende banks passiver sker efter de almindelige regler om debitorskifte, kan således ikke føre til, at FS Finans III var forpligtet til at indtræde i låneaftalens rentevilkår. Det bemærkes herved, at Amagerbanken ikke ved FS Finans III's overtagelse af passiver blev frigjort for sine forpligtelser over for Nordic Trustee, jf. herved lovens § 16 g, stk. 12, og § 16 h, stk. 3, og lovforslagets bemærkninger hertil.

Overdragelsesaftalen mellem FS Finans III og Amagerbanken indeholder heller ikke bestemmelser om, at FS Finans III indtræder i bestående aftaler som låneaftalen med Nordic Trustee. Tværtimod følger det af pkt. 10.1-10.3 i aftalen, at krav, der som bl.a. rentekrav ville være efterstillet i konkurs, ikke overdrages.

Det forhold, at FS Finans III betalte rente til indskydere i banken i henhold til indskydernes oprindelige aftale med Amagerbanken, kan heller ikke føre til, at Nordic Trustee ud fra synspunkter om ligebehandling opnår ret til rente i henhold til låneaftalen. Højesteret lægger herved vægt på, at rentebetalingen til indskyderne skyldtes, at indskyderne blev anset som et aktiv, der burde bevares med henblik på videresalg af bankvirksomheden, hvilket ikke var tilfældet for låneaftalen med Nordic Trustee.

Herefter, og da det, som Nordic Trustee i øvrigt har anført, ikke kan føre til et andet resultat, tiltræder Højesteret, at FS Finans III ikke er forpligtet til at betale rente i henhold til låneaftalen for perioden efter overtagelsen den 6. februar 2011.

FS Finans III har anerkendt at skulle betale renter af dividendebeløbene, når der er gået 30 dage efter den dag, hvor selskabet var i stand til at indhente de oplysninger, som må anses for nødvendige for at bedømme kravets berettigelse og størrelse, jf. rentelovens § 3, stk. 3. Af de grunde, som landsretten har anført, tiltræder Højesteret, at FS Finans III ikke er forpligtet til at betale morarenter ud over det, som landsretten har fastsat.

Højesteret stadfæster herefter dommen.

Thi kendes for ret:

Landsrettens dom stadfæstes.

I sagsomkostninger for Højesteret skal Nordic Trustee ASA inden 14 dage efter denne højesteretsdoms afsigelse betale 500.000 kr. til FS Finans III A/S. Beløbet forrentes efter rentelovens § 8 a.